

Gilowice, dnia 13 grudnia 2021 r.

GMINA GILOWICE
ul. Krakowska 40
34-322 GILOWICE
pow. żywiecki - woj. śląskie
NIP 553-249-29-28

ZP.271.9.2021

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez przeprowadzania negocjacji pn. „**Przebudowa drogi powiatowej nr 1413S Moszczanica - Gilowice – Ślemień – Lachowice w Gminie Gilowice na odcinkach od 2 + 932 do 3 + 930, w km od 6 + 865 do 8 + 060 wraz z budową chodnika**”

Na podstawie z art. 284 ust. 2, w związku z art. 284 ust. 1 ustawy dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), zwanej dalej ustawą, Zamawiający udziela wyjaśnień na złożony wniosek dotyczący treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ):

Pytanie:

Dotyczy wzór umowy §6 ust. 4: Prosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy dokumentacja projektowa udostępniona przez Zamawiającego opisująca przedmiot umowy jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszelkie niezbędne dane do prawidłowego i całkowitego wykonania przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że dokumentacja projektowa udostępniona przez Zamawiającego opisująca przedmiot umowy jest kompletna, nie zawiera błędów i posiada wszelkie niezbędne dane do prawidłowego i całkowitego wykonania przedmiotu zamówienia.

Pytanie:

2. Dotyczy wzór umowy §6 ust. 4; Czy opis przedmiotu zamówienia został opracowany zgodnie z art. 99 ust.1 PZP? Wskazujemy, iż treść niniejszego zapisu jest sprzeczna z normami kodeksu cywilnego, gdzie Wykonawca jest uprawniony do zgłoszenia roszczeń na każdym etapie realizacji przedmiotu zamówienia, w szczególności, gdy roszczenia dotyczą dokumentacji Zamawiającego opracowanej w ramach należytej staranności opisanej w art. 99 ust.1 PZP. Postanowienia umowy nie mogą wyłączać możliwości dochodzenia roszczeń w oparciu o przepisy kodeksu cywilnego. Jak uznała KIO w wyroku z dnia 30 listopada 2017 r., KIO 2219/17 takie oświadczenie w sposób nieuprawniony przerzuca na wykonawcę odpowiedzialność za błędy dokumentacji projektowej, co jest wprost sprzeczne z art. 651 k.c. Zamawiający nie może oczekiwać sprawdzenia prawidłowości dokumentacji projektowej od wykonawcy, a taki nakaz wynika z literalnego brzmienia wskazanej klauzuli. Wykonawca ma jedynie

obowiązek niezwłocznie zgłaszać dostrzeżone wady dokumentacji projektowej na etapie realizacji robót budowlanych, co nie powoduje jednak odpowiedzialności wykonawcy za wady tego projektu. Za wady dokumentacji opracowanej przez Zamawiającego lub na jego rzecz odpowiada Zamawiający, tym samym niniejszy zapis jest zakazaną przesłanką umowną w myśl art. 433 ust.3 PZP.

Odpowiedź:

Biorąc pod uwagę udzieloną odpowiedź na powyższe pytanie Wykonawcy, Zamawiający oświadcza opis przedmiotu zamówienia został opracowany zgodnie z art. 99 ust. 1 ustawy pzp, zaś Wykonawcy jako profesjonalści winni dokonać weryfikacji tegoż opisu, w myśl wyroku Sądu Najwyższego z 5 czerwca 2014 r., IV CSK 626/13.

Pytanie:

3. Dotyczy wzór umowy §6 ust. 5: Prosimy o usunięcie zapisu w części „i z ich powodu nie będzie wnosił o przedłużenie terminu realizacji umowy ani o zwiększenie wynagrodzenia” Wskazujemy, iż treść niniejszego zapisu jest sprzeczna z normami kodeksu cywilnego, gdzie Wykonawca jest uprawniony do zgłoszenia roszczeń (w tym roszczenia o dodatkowe wynagrodzenie czy zmianę terminu) na każdym etapie realizacji przedmiotu zamówienia. Postanowienia umowy nie mogą wyłączać możliwości dochodzenia roszczeń w oparciu o przepisy kodeksu cywilnego. Za wady dokumentacji opracowanej przez Zamawiającego lub na jego rzecz odpowiada Zamawiający, tym samym niniejszy zapis jest zakazaną przesłanką umowną w myśl art. 433 ust.3 PZP.

Odpowiedź:

Postanowienia dotyczące zakresu i podstaw zmiany umowy, w tym terminu realizacji umowy oraz wynagrodzenia, zostały określone w § 21 Projektu Umowy. Jeżeli, w kontekście powołanego w poprzedniej odpowiedzi wyroku Sądu Najwyższego z 5 czerwca 2014 r., IV CSK 626/13, wniosek Wykonawcy spowodowany byłby naruszeniem przez niego swoich obowiązków, Zamawiający nie ma podstaw, w świetle zasady równego traktowania Wykonawców, do zmiany umowy.

Pytanie:

4. Dotyczy wzór umowy §6 ust. 5: Prosimy o usunięcie zapisu w części „i z ich powodu nie będzie wnosił o przedłużenie terminu realizacji umowy ani o zwiększenie wynagrodzenia” Wskazujemy, iż treść niniejszego zapisu jest sprzeczna z normami kodeksu cywilnego, gdzie Wykonawca jest uprawniony do zgłoszenia roszczeń (w tym roszczenia o dodatkowe wynagrodzenie czy zmianę terminu) na każdym etapie realizacji przedmiotu zamówienia. Postanowienia umowy nie mogą wyłączać możliwości dochodzenia roszczeń w oparciu o przepisy kodeksu cywilnego. Za wady dokumentacji opracowanej przez Zamawiającego lub na jego rzecz odpowiada Zamawiający, tym samym niniejszy zapis jest zakazaną przesłanką umowną w myśl art. 433 ust.3 PZP.

Odpowiedź:

Zamawiający udzieli już powyżej odpowiedzi na analogiczne zapytanie.

Pytanie:

5. Dotyczy wzór umowy §13 ust.1: „Wynagrodzenie Wykonawcy, o którym mowa w § 12 niniejszej umowy, płatne będzie jednorazowo, na podstawie faktury VAT wystawionej przez Wykonawcę po wykonaniu całości robót, w oparciu o protokół końcowego odbioru Robót...” Prosimy o zmianę formy rozliczenia na fakturowanie częściowe do 90% wartości umowy w celu optymalizacji oferty i obniżenia kosztów inwestycji. Rozliczenie tylko jedną fakturą końcową spowoduje wzrost kosztów wykonania inwestycji o koszty finansowania, które dla zadania o takim zakresie i terminie realizacji będą znaczące.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę warunków płatności, bowiem wynikają one z warunków finansowania zewnętrznego.

Pytanie:

6. Dotyczy wzór umowy §13 ust.3: Prosimy o modyfikację „(...) potwierdzeniami zapłaty wymagalnych należności (...)” oraz o zmianę iż Zamawiający może wstrzymać się z zapłatą wynagrodzenia w części równej sumie kwot wynikających z nieprzedstawionych dowodów zapłaty.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, iż zapisy § 10 ust. 16 i n. Projektu Umowy doprecyzowują kwestię, o których mowa w § 13 ust. 3 Projektu Umowy, dlatego też regulacje te należy czytać łącznie.

Pytanie:

7. Dotyczy wzór umowy §15 ust.2: Wnosimy o modyfikację zapisu przez usunięcie określenia protokołu odbioru jako „bez uwag”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie wnioskowanej przez Wykonawcę zmiany.

Pytanie:

8. Dotyczy wzór umowy §18 ust.2: Prosimy o obniżenie limitu kar do 20% wynagrodzenia brutto. Zwracamy uwagę, że ustalenie przez Zamawiającego kar na niewygórowanym poziomie leży również w interesie Zamawiającego, aby uniknąć otrzymania od wykonawców zawyżonych ofert uwzględniających ryzyko ewentualnych wysokich kar umownych.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie limitu kar umownych.

WÓJT
Okrzesik
Krzysztof Okrzesik